

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号: 13620081150848

UDC\_\_\_\_\_

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

国际投资仲裁中的合并仲裁法律问题  
研究

A Study on Consolidated Arbitration in  
International Investment Dispute Arbitration

王智勇

指导教师姓名: 王海浪助理教授

专 业 名 称: 法 律 硕 士

论文提交日期: 2011 年 4 月

论文答辩时间: 2011 年 月

学位授予日期: 2011 年 月

答辩委员会主席:\_\_\_\_\_

评 阅 人:\_\_\_\_\_

2011 年 4 月

厦门大学博硕士论文摘要库

## 厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为( )课题(组)的研究成果,获得( )课题(组)经费或实验室的资助,在( )实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学博硕士论文摘要库

## 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（        ）1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，  
于        年        月        日解密，解密后适用上述授权。

（        ）2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年        月        日

厦门大学博硕士论文摘要库

## 内容摘要

随着经济全球化的不断发展和国际投资活动的日趋活跃，发生在投资者与东道国之间的投资争端明显增多。相应地，如果能够把相似案情的案件合并起来由一个仲裁庭加以裁决，则会极大地减少当事方的负担，也能够减少案情相似却裁决结果相反这些情况出现的概率。合并仲裁的启用正是为了应对这样的现实需求。所谓合并仲裁，简言之就是将源于相同或相似的国际投资纠纷，在符合一定条件之后进行合并审理，以获得更好的效果的一种纠纷解决机制。然而目前无论是实务界还是理论界对于国际投资仲裁中的合并仲裁制度的研究都相对缺乏。对于像我国这样存在大量的外资直接投资的发展中大国来说，合并仲裁制度是一个很值得研究的问题。

本文主要是从东道国的立场出发来研究合并仲裁制度，兼顾保护投资者利益进行的研究。本文通过对现有的国外合并仲裁实践和相关规则进行分析之后，从我国的国情出发，提出我国应该在未来的双边或多边投资条约中加入合并仲裁制度，并提出了本文的立法设计。本文除了前言和结论外，共有四章，其中第四章是本文的重点，各章主要内容摘要如下：

第一章首先介绍了合并仲裁制度的基本含义，接着对目前有关合并仲裁的发展现状予以介绍，详细分析典型仲裁规则中合并仲裁的条件和程序，之后对合并仲裁所带来的利弊进行了考察。

第二、三章是对 ICSID 机制下两个典型的合并仲裁案例进行分析。由于该两个案例的案情基本相同，但是仲裁庭却做出了完全相反的裁决，因此，本文用两章分别进行详细分析。首先介绍了案件背景，接着详细介绍了各方对于合并仲裁的态度，其次还对学者们如何看待仲裁庭的审理进行介绍，最后是本文对案例裁决的分析。

第四章是本文的重点，在这一章中提出了中国合并仲裁制度的构建。首先是对我国在 BIT 中接受合并仲裁的利弊进行分析，通过分析得出我国在 BIT 中接受合并仲裁制度利大于弊，结合前文三章对于接受该制度可能给中国及其对外投资带来的不利进行分析且提出相应的解决办法。接着借鉴目前国外合并仲裁实践和立法经验对我国在将来设计合并仲裁时提出了若干建

议。最后，提出了本文的立法设计。

**关键词：**合并仲裁；投资争端；立法设计

厦门大学博硕士论文摘要库



## ABSTRACT

With continuous development of economic globalization and international investment activities become increasingly active, and investment disputes between host countries increased significantly. Through proper legal means to resolve these disputes, for the protection of the interests of investors and the maintenance of order in the host country's investment law has a very important role. International arbitration is considered a favorable to the host country to establish its open, international, attractive investment environment, and it helps investors to safeguard their rights and interests of investment dispute resolution. With the rapid increase in international investment disputes, international investment arbitration has also been greatly developed. Among them, the consolidated arbitration is the opening demand in response to this reality. The so-called consolidated arbitration, in short, will be from the same or similar international investment disputes, subject to certain conditions, and then consolidated arbitration, to obtain better results as a dispute resolution mechanism. However, no matter whether the practitioners or theorists of international investment arbitration system of the consolidated arbitration are relatively scarce. For countries such as the existence of a large number of developing country foreign direct investment, the consolidated arbitration system is a highly worthy of study.

This article is from the standpoint of the host country to study the consolidated arbitration system and both to protect interests of investors. Attempts to merge the existing foreign arbitration practice and legislation on the basis of the analysis, from China's national conditions, China should add the consolidated arbitration system in the bilateral investment treaties in the future , and proposed design of this legislation. This, I hope you can rise to the consolidated arbitration system for international investment in the application. In addition to this introduction and the conclusion, a total of four chapters, the

fourth chapter is the focus of this article, the contents of the chapter are summarized as follows:

The first chapter introduces the basic meaning of the consolidated arbitration system, and then highlighted in the consolidated arbitration of international investment arbitration the development status of the merger of the existing arbitration legislation introduced in detail, the merger also analyzed the factors should be considered when the arbitration, then also bring investment disputes in the consolidated arbitration was investigated the advantages and disadvantages.

The second and third chapter is ICSID arbitral tribunal according to the provisions of NAFTA Article 1126 to analyze the consolidated arbitration case, First introduced the background of the case, then described in detail the position of the parties to the merger of the arbitration, then also look at how scholars have tried to introduce the arbitral tribunal, the final decision of this article the analysis of this case.

The fourth chapter is the focus of this article, first introduced in this chapter, the development of China's current situation, based on the obtained response strategy is the future of our country should introduced in the consolidated arbitration system in a bilateral investment treaty arbitration system. At the same time relying on the current experience of the consolidated arbitration practice and legislation designed to China in the future merger of a number of recommendations arbitration. Finally, the proposed of legislative design.

**Key words:** consolidated arbitration; Investment Disputes; Legislative Design

# 目录

|                                     |    |
|-------------------------------------|----|
| 前言 .....                            | 1  |
| 第一章 合并仲裁概述 .....                    | 3  |
| 第一节 国际投资仲裁中合并仲裁的涵义 .....            | 3  |
| 第二节 典型仲裁规则中合并仲裁的条件和程序 .....         | 4  |
| 一、合并仲裁制度的发展现状 .....                 | 5  |
| 二、典型仲裁规则中合并仲裁的条件 .....              | 6  |
| 三、典型仲裁规则中合并仲裁的程序 .....              | 8  |
| 第三节 国际投资仲裁中合并仲裁的利弊分析 .....          | 9  |
| 一、合并仲裁对于东道国的影响 .....                | 10 |
| 二、合并仲裁对于投资者的影响 .....                | 11 |
| 第二章 拒绝合并仲裁——“玉米汁案” .....            | 15 |
| 第一节 本案的背景及双方的立场 .....               | 15 |
| 一、墨西哥政府的立场 .....                    | 16 |
| 二、三家美国企业的立场 .....                   | 17 |
| 第二节 仲裁庭的立场 .....                    | 18 |
| 第三节 学者的观点 .....                     | 19 |
| 第四节 评论 .....                        | 21 |
| 第三章 支持合并仲裁——“软木塞案” .....            | 23 |
| 第一节 本案的背景及双方的立场 .....               | 23 |
| 一、美国的立场 .....                       | 24 |
| 二、三家加拿大软木塞生产企业的立场 .....             | 24 |
| 第二节 仲裁庭的立场 .....                    | 25 |
| 第三节 学者的观点 .....                     | 27 |
| 第四节 评论 .....                        | 27 |
| 第四章 中国合并仲裁制度之构建 .....               | 29 |
| 第一节 中国在 BIT 中接受合并仲裁制度的利弊分析 .....    | 29 |
| 一、中国在 BIT 中接受合并仲裁制度利大于弊 .....       | 30 |
| 二、中国在 BIT 中接受合并仲裁制度的不利影响及应对措施 ..... | 33 |
| 第二节 中国合并仲裁制度的立法设计 .....             | 35 |
| 一、对我国构建合并仲裁制度的若干建议 .....            | 35 |
| 二、借鉴现有立法实践，构建符合我国国情的合并仲裁制度 .....    | 37 |
| 结论 .....                            | 41 |
| 附件 .....                            | 42 |

|            |    |
|------------|----|
| 参考文献 ..... | 45 |
| 致谢 .....   | 50 |

厦门大学博硕士论文摘要库

# CONTENTS

|   |                  |
|---|------------------|
| <b>Preface</b> .....  | <b>1</b>         |
| <b>Chapter 1 Overview of the consolidated arbitration</b> .....   | <b>3</b>         |
| <b>Subchapter 1 Meaning of the consolidated arbitration</b> .....   | <b>3</b>         |
| <b>Subchapter 2 The requirements and procedures of the consolidated arbitration in International Investment Arbitration</b> ..... | <b>4</b>         |
| Section 1 Development of the consolidated arbitration .....   | 5                |
| Section 2 The requirements of the consolidated arbitration .....  | 6                |
| Section 3 The procedures of the consolidated arbitration .....  | 8                |
| <b>Subsection3 The pros and cons of consolidated arbitration</b> .....  | <b>9</b>         |
| Section 1 The influence for host countries .....  | 10               |
| Section 2 The influence for investors .....   | 11               |
| <b>Chapter 2 Rejected consolidated arbitration——“The HFCS case”</b> .....   | <b>错误！未定义书签。</b> |
| <b>Subchapter 1 The background of the case and the position of both sides</b> ....  | <b>错误！未定义书签。</b> |
| Section 1 Position of Three American enterprise.....  | 错误！未定义书签。        |
| Section 2 Position of the Government of Mexico·   | 错误！未定义书签。        |
| <b>Subchapter 2 Position of the arbitral tribunal</b> .....   | <b>错误！未定义书签。</b> |
| <b>Subchapter 3 The views of Scholars</b> .....   | <b>错误！未定义书签。</b> |
| <b>Subchapter 4 Comment</b> .....   | <b>21</b>        |
| <b>Chapter 3 Support for consolidated arbitration——“The softwood case”</b> .....  | <b>错误！未定义书签。</b> |
| <b>Subchapter 1 The background of the case and the position of both sides</b> ....  | <b>错误！未定义书签。</b> |
| Section 1 Position of the United States.....  | 错误！未定义书签。        |
| Section 2 Position of the three Canadian enterprise   | 错误！未定义书签。        |
| <b>Subchapter 2 Position of the arbitral tribunal</b> .....   | <b>错误！未定义书签。</b> |
| <b>Subchapter 3 The views of Scholars</b> .....   | <b>错误！未定义书签。</b> |
| <b>Subchapter 4 Comment</b> .....   | <b>错误！未定义书签。</b> |
| <b>Chapter 4 Constructing consolidated arbitration system in china</b> .....  | <b>错误！未定义书签。</b> |

|  |           |
|--|-----------|
| <b>Subchapter 1 The necessity of constructing consolidated arbitration system</b>  |           |
| .....  | 错误！未定义书签。 |
| Section1 The necessity of constructing consolidated arbitration system<br>in China...  | 30        |
| Section2 The possibility of constructing consolidated arbitration system<br>in China .....   | 34        |
| <b>Subchapter 2 Legislative design</b> .....   | <b>35</b> |
| Section1 Some Suggestions about constructing consolidated arbitration<br>system in China.....  | 35        |
| Section2 Draw on the existing legislative practice to build a<br>consolidated arbitration system in line with our national conditions... | 37        |
| <b>Conclusion</b> .....  | <b>41</b> |
| <b>Accessories</b> .....   | <b>42</b> |
| <b>Bibliography</b> .....  | 错误！未定义书签。 |
| <b>Thanks</b> .....  | 错误！未定义书签。 |

## 前言

自二十世纪九十年代中后期以来,随着国际直接投资流量的增大,包含投资者与东道国之间的国际投资仲裁机制的双边投资条约或者贸易协定日益增多,国际投资仲裁案件数量开始迅猛增长。根据联合国贸易与发展会议的统计,自1987年至1996年的10年间,全球国际投资仲裁案件合计仅仅15件;自1997年至2005年11月的约9年间,全球国际投资案件合计已达200多件。<sup>①</sup> 伴随国际投资纠纷案件的增多,国际投资仲裁也出现了许多新的发展,而其中最重要的发展却是为了应对正当性危机所采取的措施。所谓国际投资仲裁正当性危机,一般是指国际投资仲裁由于在解决国际投资仲裁争端方面不胜任而引发的信任危机。<sup>②</sup> 这种危机的主要表现之一,即国际投资仲裁裁决之间缺乏必要的一致性。如在 *Lauder/CME v. The Czech Republic* 案中, *Lauder* 分别以股东和公司的名义提起的两个几乎一致的仲裁申请,<sup>③</sup> 其结果却互为矛盾,这种不一致的结果对国际投资仲裁的负面影响可想而知。

为克服这一危机,启用合并仲裁制度是一个有益的尝试。虽然现今大部分的国际仲裁规则和双边投资条约都未明确规定合并仲裁制度,但是该制度并未因此而停滞不前,相反却得到了一定的发展。例如:2000年6月28日和2000年9月25日,ICSID(International Centre for Settlement of Investment Disputes, 国际投资争端解决中心)秘书长分别登记了两个针对摩洛哥的仲裁请求,这两个案件的涉及的法律和事实基本相同,ICSID 秘书长建议合并仲裁,结果两个案件都得到了相同的处理;<sup>④</sup> 在阿根廷 2002 年爆发经济危机之后,许多外国投资者针对阿根廷依据《公共紧急状态法》所采取的措施纷纷向 ICSID 申请仲裁,为避免出现不一致的裁决,ICSID 秘书长建议对类似的案件进行合并仲裁,取得了积极的成果;<sup>⑤</sup> 以及下文即将分析的两个根

<sup>①</sup> UNCTAD, Latest Developments in Investor-State Dispute Settlement (UNCTAD/WEB/ITE/IIT/2005/2I-IA MONITOR No. 4 (2005), p.1.

<sup>②</sup> 陈安,主编. 国际投资条约的新发展与中国双边投资条约的新实践[M]. 上海:复旦大学出版社, 2007. 165.

<sup>③</sup> *Lauder v. Czech Republic*(UNCITRAL), p.79(Final Award) (September 3, 2001), at <http://ita.law.uvic.ca/documents/LauderAward.pdf>, October 10, 2006.

<sup>④</sup> *Salini Costruttori S.p.A. and Italstrade S.p.A. v. Kingdom of Morocco*, ICSID Case No. ARB/00/4; *Consortium R. F.C.C v. Kingdom of Morocco* ICSID Case No. ARB/00/6.

<sup>⑤</sup> At <http://www.Worlbank.org/icsid/cases/pending.htm>, september 1, 2006.

据 NAFTA 提起的合并仲裁案件，等等。

随着我国改革开放的不断深入，无论是外商对我国的直接投资或我国企业对外投资都在逐年增加，出现国际投资纠纷无法避免。纵观我国的仲裁规则及对外签订的国际投资条约都尚未明确规定有关国际投资仲裁中的合并仲裁制度，并且到目前为此在我国也尚未发现这方面的案例。当然，即便如此，并不意味着我国不需要设立该制度。凡事预则立，不预则废，只有提前做好准备才可能做到，知己知彼百战不殆。改革开放以来，我国长期处于资本输入国地位，但是近来随着一些企业的做大做强，我国对外投资也在迅猛增长，对外投资流量和存量在发展中国家中均已经居于前列，我国将成为同时在吸引外资和对外投资都拥有重要国家利益的国家，在此背景下，积极关注国际投资仲裁的新发展是符合我国的发展战略需要，这也是本文之所以关注合并仲裁制度的发展的缘故。

本文试图采用理论与实证相结合的方法，在第一章里首先明确了在国际投资仲裁中合并仲裁的涵义，阐述了合并仲裁制度的发展现状，在此基础上，着重分析了典型仲裁规则中合并仲裁的条件和程序以及国际投资仲裁中合并仲裁的利弊。从而为第二、三章分析案例和第四章提出中国在 BIT 中接受合并仲裁制度的建议做一个理论铺垫。第二、三章是通过对 ICSID 机制下两个典型的合并仲裁案例进行分析，通过对案件背景的说明、各方观点的阐述、学者的评论的综观展现，一方面为读者对国际投资仲裁中合并仲裁制度的运用有一个直观的认识，另一方面为第四章得出我国在 BIT 中接受合并仲裁制度提供实践方面的支持。第四章即是在前面三章的基础上，详细阐述了我国在 BIT 中接受合并仲裁制度将会利大于弊的依据以及如何克服因合并仲裁带来的不利影响，最后，即是本文的立法构建。



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库